

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Спасская ул.д.8, г. Ульяновск 432970 ГСП, тел. 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. от 31.08.2015 № 5605-04

РЕШЕНИЕ

ДЕЛО № 12222/04-2015

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения оглашена 21.08.2015.

В полном объеме решение изготовлено 31.08.2015.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель

зам. руководителя управления К.Ю.Попов,

члены

- начальник отдела М.С. Степанова;

помощник руководителя А.В.Федорова,

рассмотрев дело №12222 /04-2015 по признакам нарушения ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России (433374, Ульяновская область, Тереньгульский р-н, с. Ясашная Ташла), ООО «Камелия» (433033, Ульяновская область, г. Инза, ул. Черняховского, 2), ФКУ «ИК №2 УФСИН России по Калужской области» (249857, Калужская область, Дзержинский р-н, п. Товарково, ул. Дзержинского), ООО Торговый Дом «Айсберг»

(432063, г. Ульяновск, ул. Гончарова, 44), ООО «Народный хлеб» (433060, Ульяновская область, р.п. Тереньга, ул. Евстифеева, 63), ФКУ «ИК №29 ГУФСИН России по Пермскому краю» (614056, Пермский край, г. Пермь, ул. Соликамская, 246), ФГУП «Кубанское» ФСИН России (350080, г. Краснодар, ул. Новороссийская, 6), ООО «СНС Экспресс» (197287, г. Москва, Петровско-Разумовский пр-д, 29, стр. 5) пункта 3 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» (далее также – Закон «О торговле»),

УСТАНОВИЛА:

В Ульяновское УФАС России поступило обращение гр.Черного А.В. (вх. от 24.03.2015 №36/ог) по вопросу роста цен на продовольственные товары и продукты первой необходимости в магазине, расположенном на территории ФКУ-Т в г. Димитровграде.

По результатам рассмотрения данного заявления приказом от 22.05.2015 №112 возбуждено дело по признакам нарушения ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России, ООО «Камелия», ФКУ «ИК №2 УФСИН России по Калужской области», ООО торговый дом «Айсберг», ООО «Народный хлеб», ФКУ «ИК №29 ГУФСИН России по Пермскому краю», ФГУП «Кубанское» ФСИН России, ООО «СНС Экспресс» части 3 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации".

В ходе рассмотрения дела ответчики факт нарушения не признали, пояснили следующее.

Представители ФГУСХП «Ульяновское» ФСИН России факт нарушения не признали, пояснили, что запрет, установленный п.3 ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" не затрагивает договорные отношения поставщиков в случае, если предметом таких договоров не является поставка товаров в торговую сеть, и в случае поставки продовольственных товаров реализующим товар в розницу лицам, не являющимся торговыми сетями. Указал, что ФГУСХП «Ульяновское» ФСИН России осуществляет реализацию продовольственных товаров в розницу. Условия договоров комиссии, заключенных предприятием с комитентами не создают препятствия для доступа на товарный рынок или выхода из товарного рынка других хозяйствующих субъектов, не навязывают контрагентам невыгодные условия договоров. Для всех потенциальных контрагентов предлагались одинаковые условия о сотрудничестве и одинаковые возможности. Деятельность по организации розничной торговли в ФКУ продуктами питания и предметами первой необходимости с целью обеспечения ими осужденных была вменена ФГУСХ «Ульяновское» ФСИН России учредителем. Указали, что условия спорных соглашений подпадают под «допустимые соглашения», предусмотренные постановлением Правительства РФ от 16.07.2009 №583. У предприятия отсутствуют необходимые оборотные средства для единовременной закупки товаров для поставки в все обособленные подразделения, в которых осуществляется торговля. Договор комиссии является

наиболее приемлемым и выгодным видом договора для осуществления торговли ФГУП «Ульяновское» ФСИН России в учреждениях исполнения наказания. Указали, что договоры комиссии, заключенные с ООО «Камелия», ООО «Народный хлеб», ООО «СНС-Экспресс», ФГУП «Кубанское» УФСИН, ФКУ ИК-29 ГУФСИН по Пермскому краю, ФКУ ИК-2 УФСИН по Калужской области расторгнуты. Срок действия договора комиссии, заключенного с ООО Торговый Дом «Айсберг», истек 01.07.2015.

Представитель ООО Торговый дом «Айсберг» факт нарушения не признал, изложил доводы, аналогичные доводам представителей ФГУСХП «Ульяновское» ФСИН России.

ФКУ ИК-29 ГУФСИН России по Пермскому краю в пояснениях от 05.06.2015 указало, что с наличием нарушения в своих действиях не согласно, поскольку при заключении договора не преследовало целью ограничить поставщиков данного вида товара. Ограничение конкуренции установлено законодателем, поскольку Федеральным законом от 21.07.2005 №94-ФЗ учреждениям и предприятиям уголовно-исполнительной системы установлены преимущества, поскольку согласно пункту 7 части 2 статьи 55 данного закона предусмотрено, что размещение заказа у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) осуществляется учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы в случае, если производство товаров, выполнение работ, оказание услуг осуществляются учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы в случаях, предусмотренных Правительством РФ. На данную ситуацию распространяется пункт 3 постановления Правительства РФ от 17.03.2008 №175, согласно которому если производство товаров (работ, услуг) осуществляется учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы и информация об указанных учреждениях и предприятиях, а также о производимых ими товарах (работах, услугах) размещена на официальном сайте, Федеральная служба исполнения наказаний, ее территориальные органы, учреждения, исполняющие наказания, следственные изоляторы, а также предприятия и учреждения, специально созданные для обеспечения деятельности уголовно-исполнительной системы, вправе размещать заказы на поставки товаров (работ, услуг) в учреждениях и предприятиях уголовно-исполнительной системы без проведения торгов (у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика)). Указано, что в 2015 году чайная и кофейная продукция не поставляется, производство чая и кофе закрыто как нерентабельное.

Представители ФКУ "Димитровградская воспитательная колония Управления Федеральной службы исполнения наказаний по Ульяновской области" поддержали представленные письменные пояснения. Указали, что в настоящий момент в КУ Димитровградская ВК УФСИН России по Ульяновской области деятельность магазина не организована, т.к. 09.04.2015 все осужденные этапированы в Арзамасскую ВК ГУФСИН России по Нижегородской области в связи с предстоящей ликвидацией либо изменением вида исправительного учреждения. Ранее с ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России были заключены договоры по организации розничной торговли – договор безвозмездного пользования объектом нежилого фонда от 02.12.2014 №1/44, договор безвозмездного хранения оборудования от 18.12.2013, договор комиссии от 18.12.2013 №169. В связи с отсутствием спецконтингента указанные договорные отношения прекращены 10.04.2015.

16.07.2015 в Ульяновское УФАС России поступили письменные пояснения ФКУ «Колония-поселение №6» УФСИН России по Ульяновской области, в которых указано, что в 2015 году розничная торговля на территории колонии розничная торговля продовольственными товарами не осуществляется.

08.06.2015, 20.07.2015 в Ульяновское УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СНС-Экспресс», в которых Общество ходатайствует о прекращении в отношении ООО «СНС-Экспресс» рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях ООО «СНС-Экспресс», о вынесении определения о прекращении участия ООО «СНС-Экспресс» как ответчика в рассмотрении дела №12222/04-2015 в связи с тем, что на основании спорного договора осуществляется поставка табачных изделий, которые не являются продовольственными товарами.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения лиц, участвующих в деле, комиссия пришла к выводу о необходимости признать действия ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России, ООО «Камелия», ООО Торговый Дом «Айсберг», ООО «Народный хлеб», ФКУ «ИК №29 ГУФСИН России по Пермскому краю», что выразилось в осуществлении оптовой торговли с использованием договора комиссии, нарушением пункта 3 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации». В отношении ФКУ «ИК «2 УФСИН России по Калужской области», ФГУП «Кубанское» ФСИН России, ООО «СНС Экспресс» комиссия приходит к выводу о необходимости прекратить рассмотрение в связи с отсутствием нарушения в рассматриваемых действиях.

При этом Комиссия исходит из следующего.

Согласно пункту 2.1 Устава ФГУСХП «Ульяновское» ФСИН России целью деятельности предприятия является, в том числе удовлетворение потребностей уголовно-исполнительной системы в продуктах питания. Для достижения указанной цели предприятие вправе осуществлять оптовую и розничную торговлю.

ФГУСХП «Ульяновское» ФСИН России на территории Ульяновской области осуществляет реализацию в 10 обособленных подразделениях, расположенных в учреждениях пенитенциарной системы, в помещениях, которые предоставлены предприятию на основании договоров безвозмездного пользования.

Согласно пункту 8) статьи 2 Закона «О торговле» торговая сеть - совокупность двух и более торговых объектов, которые находятся под общим управлением, или совокупность двух и более торговых объектов, которые используются под единым коммерческим обозначением или иным средством индивидуализации.

Реализация продовольственных товаров осуществляется по договору комиссии, в котором ФГУСХП «Ульяновское» ФСИН России является комиссионером. Согласно пункту 1.1. договоров Комитент поручает, а Комиссионер обязуется от своего имени, но за счет Комитента за вознаграждение осуществлять сделки по реализации Товара Комитента.

За 2014- 2015 годы от осуществления деятельности по договорам комиссии ФГУП «Ульяновское» ФСИН России получило доход в размере 7 869 963, 63 руб.

ФГУСХП «Ульяновское» ФСИН России заключены следующие договоры комиссии:

№

Комитент

Дата заключения

Срок действия

Дата соглашения о расторжении

Реализуемые товары

1.

ООО «Камелия»

20.02.2014

31.12.2015

15.07.2015

Продовольственные товары

2.

ФКУ «ИК №2 УФСИН России по Калужской области»

31.12.2013

25.12.2014, соглашением от 26.12.2014 действие договора продлено до 25.12.2015

15.07.2015

Табачные изделия

3.

ООО торговый дом «Айсберг»

31.12.2014

01.07.2015

Продовольственные товары

4.

ООО «Народный хлеб»

22.09.2014

31.12.2014, дополнительным соглашением от 31.12.2014 действие договора продлено до 31.12.2015

15.07.2015

Хлебобулочные изделия

5.

ФКУ «ИК №29 ГУФСИН России по Пермскому краю»

31.12.2013

25.12.2014, дополнительным соглашением от 26.12.2014 действие договора продлено

До 25.12.2015

15.07.2015

Кофейная продукция

6.

ФКУ «ИК №29 ГУФСИН России по Пермскому краю»

31.12.2013

25.12.2014, дополнительным соглашением от 26.12.2014 действие договора продлено

До 25.12.2015

15.07.2015

Чайная продукция

7.

ФГУП «Кубанское» ФСИН России

10.03.2015

31.12.2015

15.07.2015

Табачная продукция

8.

ООО «СНС Экспресс»

10.03.2015

31.12.2015

15.07.2015

Табачная продукция

В подтверждение реализации продовольственных товаров и табачных изделий по указанным договорам представлены товарные накладные за 2014- 2015 годы.

Товары реализуются по цене, согласованной сторонами договора комиссии и указанной в товарных накладных на товар. Размер комиссионного вознаграждения за реализацию продовольственных товаров согласно условиям договоров составляет от 10% до 25% в зависимости от товарной группы.

Согласно статье 990 ГК РФ по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Согласно статье 13 Федерального закона от 28.12.2009 N 381-ФЗ "Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации" хозяйствующим субъектам, осуществляющим торговую деятельность по продаже продовольственных товаров посредством организации торговой сети, и хозяйствующим субъектам, осуществляющим поставки продовольственных товаров в торговые сети, запрещается осуществлять оптовую торговлю с использованием договора комиссии или смешанного договора, содержащего элементы договора комиссии (п.3 ч. 1).

Согласно пункту 9) статьи 2 Закона «О торговле» продовольственные товары - продукты в натуральном или переработанном виде, находящиеся в обороте и употребляемые человеком в пищу (в том числе продукты детского питания, продукты диетического питания), бутилированная питьевая вода, алкогольная продукция, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе, безалкогольные напитки, жевательная резинка, пищевые добавки и биологически активные добавки.

Доводы ответчиков об отсутствии в их действиях нарушения запрета, установленного пунктом 3 части 1 статьи 13 Закона «О торговле» в связи с осуществлением с использованием спорных договоров розничной, а не оптовой торговли отклоняется, т.к. согласно определениям, закрепленным в статье 2

настоящего закона, розничная торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в личных, семейных, домашних и иных целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности; оптовая торговля - вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Деятельность ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России по спорным договорам направлена на использование продовольственных товаров в предпринимательской деятельности, и целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Довод ответчиков о распространении на них понятия «допустимые соглашения», предусмотренные постановлением Правительства РФ от 16.07.2009 №583, отклоняется, т.к. указанное постановление распространяется на действия и соглашения, запрещенные статьями 11, 11.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», а не соглашения, запрет для которых установлен Законом «О торговле». Довод ответчиков об отсутствии нарушения со ссылкой на статью 55 Федерального закона от 21.07.2005 №94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» отклоняется в связи с тем, что указанный закон утратил силу и не регулировал правоотношения, связанные с заключением договоров комиссии.

Соответственно, поставки продовольственных товаров на основании договоров комиссии, заключенных ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России с ООО «Камелия», ООО «Народный хлеб», ООО «Торговый дом «Айсберг», ФКУ «ИК №29 ГУФСИН России по Пермскому краю» нарушают запрет, установленный пунктом 3 части 1 статьи 13 вышеуказанного закона.

Установлено, что по договорам комиссии, заключенным ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России с ООО «СНС Экспресс», ФКУ «ИК №2 УФСИН России по Калужской области», ФГУП «Кубанское» ФСИН России, осуществлялась поставка табачной продукции, которая не относится к продовольственным товарам, в связи с чем в отношении ООО «СНС Экспресс», ФКУ «ИК №2 УФСИН России по Калужской области», ФГУП «Кубанское» ФСИН России рассмотрение дела прекращается в связи с отсутствием нарушения в рассматриваемых действиях.

Комиссия считает необходимым также выдать предписания, направленные на обеспечение конкуренции, лицам, в действиях которых установлено нарушение требований статьи 13 Закона «О торговле».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России, ООО «Камелия», ООО

Торговый Дом «Айсберг», ООО «Народный хлеб», ФКУ «ИК №29 ГУФСИН России по Пермскому краю», что выразилось в осуществлении оптовой торговли с использованием договора комиссии, нарушением пункта 3 части 1 статьи 13 Федерального закона от 28.12.2009 №381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации».

2. Прекратить рассмотрение дела в отношении ФКУ «ИК «2 УФСИН России по Калужской области», ФГУП «Кубанское» ФСИН России, ООО «СНС Экспресс» в связи с отсутствием нарушения в рассматриваемых действиях.

3. Выдать ФГУСХП «Ульяновское» УФСИН России, ООО «Камелия», ООО Торговый Дом «Айсберг», ООО «Народный хлеб», ФКУ «ИК №29 ГУФСИН России по Пермскому краю» предписания, направленные на обеспечение конкуренции.

4. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Ульяновского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дел об административных правонарушениях по ч. 3 ст. 14.40 КоАП РФ.

Председатель комиссии

К.Ю.Попов

Члены комиссии

М.С. Степанова

А.В.Федорова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.